

二零一五年六月二日
討論文件

立法會保安事務委員會
《刑事罪行條例》第 161 條
“有犯罪或不誠實意圖而取用電腦”的適用範圍

引言

本文件就科技罪案的最新情況以及《刑事罪行條例》(第 200 章)第 161 條《有犯罪或不誠實意圖而取用電腦》向委員提供資料。

科技罪案趨勢

2. 隨着市民對資訊及通訊技術基建設施的依賴與日俱增，加上互聯網日益普及，自二〇〇二年至今，本地的科技罪案個案數字已激增近 24 倍，由二〇〇二年的 272 宗，增至二〇一四年的 6 778 宗。在二〇一〇年至二〇一四年過去五年間，相關經濟損失亦由 6 千萬元增至 12 億 70 萬元，增幅近 19 倍。在二〇一四年，警方接獲的科技罪案，超過六成由以下三種科技罪案構成，包括與網上遊戲有關的案件（例如偷取虛擬武器）、網上商業騙案，以及非法進入電腦系統。

3. 為加強警方保護重要基礎建設的資訊系統安全，以及提升警方在預防及打擊科技罪案的能力，警務處在二〇一五年一月將科技罪案組升格成為「網絡安全及科技罪案調查科」。警務處目前的首要工作，是讓新成立的調查科的工作盡快上軌道，包括加強偵查集團式及高度複雜的科技罪行工作、防止及偵查針對關鍵基建設施所作的網絡襲擊、提升重大網絡安全事故或大規模網絡襲擊的事故應變能力、加強對網絡罪行趨勢、犯案手法、電腦系統弱點及惡意軟件的發展進行專題研究，以及加強與本地相關各方和海外執法機關的合作夥伴關係等。

《刑事罪行條例》（第200章）第161條《有犯罪或不誠實意圖而取用電腦》

4. 在現今電腦極度普及，甚至已變成市民日常生活不可或缺的一部分的情況下，《刑事罪行條例》（第200章）第161條《有犯罪或不誠實意圖而取用電腦》對打擊網上詐騙、非法入侵電腦及使用電腦干犯其他罪行違法行為，至為有效。警方引用第161條執法的個案，包括網上詐騙、非法入侵電腦系統行為、在洗手間或更衣室等非公眾地方用智能手機進行偷拍、在網上發表淫褻或恐嚇性的信息，以及在互聯網上慫恿其他人進行違法行為等。這些個案的犯案人也可能同時被控以其他相關的罪行。

5. 第161條《有犯罪或不誠實意圖而取用電腦》的內容如下：

- (1) 任何人有下述意圖或目的而取用電腦—
- (a) 意圖犯罪（不論是在取用電腦的同時或在日後任何時間）；
 - (b) 不誠實地意圖欺騙（不論是在取用電腦的同時或在日後任何時間）；
 - (c) 目的在於使其本人或他人不誠實地獲益（不論是在取用電腦的同時或在日後任何時間）；或
 - (d) 不誠實地意圖導致他人蒙受損失（不論是在取用電腦的同時或在日後任何時間），
- 即屬犯罪，一經循公訴程序定罪，可處監禁五年。

從條文可見，任何人只要以上述其中一項意圖或目的取用電腦，即屬違法。

6. 從個別案件的法院判辭中，可以理解到根據第161條的條文提出檢控的門檻相當高。高等法院在上訴個案（HCMA723/1998）中，法官清楚指出第161條罪行，需要證明犯罪或不誠實的特定意圖，是較嚴重的罪行，並非每種取用電腦均構成這項罪行。陳兆愷法官的判辭如下（只有英文）：

“A s.161 offence requires proof of a specific criminal or dishonest intent or purpose and is more serious (as can be reflected from the

maximum penalty specified in the provision). It follows that not every kind of access into a computer constitutes an offence under s.161. This section stipulates four situations in which the access becomes a crime.”

以上判辭亦被馮驊法官在高等法院在二〇一三年另一宗上訴案中引述（HCMA77/2013）。由以上可見，根據第161條提出檢控絕不容易。在二〇〇八年至二〇一四年的293宗涉及第161條的檢控個案中，有252宗案件的被告被定罪，定罪比率超過八成半。

7. 在高等法院審理牽涉這條例的案件HCMA723/98時，法官亦曾經清楚表示，同意第161條旨在打擊任何有犯罪意圖或不誠實意圖使用電腦的罪行。陳兆愷法官在案件的判辭，作出了以下的表述（只有英文）：

“S.161 offence requires proof of a specific criminal or dishonest intent or purpose and is more serious. It follows that not every kind of access into a computer constitutes an offence under s.161..... What s.161 is intended to do is to punish access into a computer with a particular intent or for a particular purpose. The intent with which or the purpose for which the access is made must be either criminal or dishonest. It would also follow that it is the intent or purpose of the offender at the time of the access which must be looked at, not his intent or purpose at some later stage..... It is clear from the section that it catches acts preparatory to the commission of a crime or fraud. But I do not agree that it is restricted to such acts. A person who makes an unauthorised access into another person's computer need not have any intention to commit a crime or fraud..... All these acts may result in a gain to the perpetrator or cause huge losses, great embarrassment and serious harm to others. But they are not necessarily criminal or fraudulent. The perpetrator's access to the computer cannot therefore be regarded as an act preparatory to the commission of a crime or fraud. However, if such access is obtained dishonestly, the perpetrator ought to be punished. That in my view is the objective of s.161(1)(c) and (d).”

8. 判辭清楚指出，只要犯案人取用了電腦，而在該關鍵時刻有着該條所列出的四種犯罪意圖或目的任何一種，便干犯了第161條。判辭清楚說明第161條的涵蓋是為干犯某些罪

行或欺騙的預備作為，但法官不同意該條文只是局限於該等行為。法官指出，即使犯案人的作為尚未構成這些罪行或欺騙的預備作用，又或是他沒有意圖犯罪或欺騙，只要當他是不誠實地取用電腦，他便應該受處罰，這是第161(1)(c)和(d)條文的目的。

總結

9. 加強網絡安全和打擊科技罪案是警務處處長首要行動項目之一。警方一定會繼續以公平公正、不偏不倚的態度，根據法例進行執法工作。

保安局
香港警務處
二零一五年五月